

.学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: 12920061150471

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

我国私人银行业务主要法律风险及其防范

The Main Legal Risks of Private Banking Business
in China and the Prevention Mechanism

付 臻

指导教师姓名: 郭俊秀 副教授

专 业 名 称: 经 济 法 学

论文提交日期: 2009 年 4 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 2009 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2009 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

私人银行业务在国外已有几百年的发展历程，作为金融服务领域的一个重要部分及商业银行高利润的分支业务，如今私人银行业务已在我国蓬勃发展。根据国际经验，私人银行业务存在着诸多法律风险，国内私人银行业务尚处于起步阶段，其法律风险又具有一些特殊性。为了在我国更好更快地发展私人银行业务，现阶段加强对其法律风险的研究具有十分重要的现实意义。

本文第一章从介绍私人银行业务的定义、特点及法律关系入手，明确了私人银行业务与一般个人理财业务的区别，概括介绍了国内外私人银行业务的发展状况。第二章首先明确了私人银行业务的法律风险概念，继而重点介绍了目前国内私人银行业务发展中的主要法律风险——监管风险；分业经营模式下的合规风险；风险提示不足的问题；洗钱犯罪的法律风险以及客户信息泄密的法律风险等，并对其成因进行了分析。第三章介绍了瑞士、美国和新加坡私人银行业务中成熟的法律制度并以此为我国借鉴，内容涉及其行业立法状况、监管体制、风险管理体系、反洗钱制度、保密制度、信用制度等。第四章从外部制度环境的完善与私人银行业务法律风险内部防控机制的加强两大方面，提出了相关法律风险防范化解的策略选择。

关键词： 商业银行；私人银行业务； 法律风险

ABSTRACT

Overseas private banking service has undergone an evolution of several hundred years. As an important and high-return component in the realm of financial services, private banking has witnessed a rapid development in China. Based on international experience, there are a number of legal risks in private banking business. Domestic private banking business is still in its infancy, in order to develop this business better and faster, to strengthen the research of the legal risks of private banking business at this stage is of great practical significance.

This paper begins with the definition, characteristics and legal relationship, clear the differences between private banking business and personal financial services, followed by an overview of the development of private banking business in developed countries and China. In chapter two, this paper introduced the concept of the legal risks of private banking business, then focus on analysis of the main legal risks of current domestic private banking business——regulatory risks; compliance risks in the separate operation mode; lack of risk disclosure; money laundering crime as well as the information leaks of customers, analyze the causes of legal risks of private banking business in China. In chapter three, this paper use the mature legal system of private banking business in developed countries for reference, including the legislation, supervision system, risk management system, anti-money laundering system, confidentiality system, credit system and so on. In chapter four, this paper put forward some suggestions to prevent and resolve the relevant legal risks which about the external institutional environment and internal control mechanisms of legal risks of commercial banks.

Key words: Commercial Bank; Private Banking Business; Legal Risk

目 录	
导 言	1
第一章 私人银行业务概述	2
第一节 私人银行业务的定义、特点及法律关系	2
一、私人银行业务的定义	2
二、私人银行业务的显著特点	3
三、私人银行业务的法律关系	4
第二节 国内外私人银行业务发展概况	6
一、发达国家私人银行业务发展概况	6
二、国内私人银行业务发展概况	8
第二章 我国私人银行业务的主要法律风险及其成因	10
第一节 私人银行业务法律风险认识	10
第二节 我国私人银行业务的主要法律风险	11
一、监管风险	11
二、分业经营模式下的合规风险	12
三、风险提示不足的法律风险	12
四、洗钱犯罪的法律风险	13
五、客户信息泄密的法律风险	14
第三节 我国私人银行业务法律风险的成因分析	15
一、外部环境制约	15
二、商业银行内部法律风险防控机制不合理	16
三、私人银行业务自身特性	16
第三章 发达国家私人银行业务相关法律制度及其借鉴	18
第一节 发达国家私人银行业务相关法律制度介绍	18
一、瑞士私人银行业务相关法律制度	18
二、美国私人银行业务相关法律制度	21

三、新加坡私人银行业务相关法律制度	25
第二节 发达国家私人银行业务的法律制度借鉴	26
第四章 防范我国私人银行业务主要法律风险的建议	28
第一节 改善我国私人银行业务发展的外部制度环境	28
一、遵循适度监管原则	28
二、完善相关制度设计	29
第二节 加强建设我国私人银行业务法律风险内部防控机制	34
一、依法合规经营	34
二、充分了解客户	35
三、建立私人银行业务全面风险管理制度	36
四、提高客户经理职业道德	37
五、充实商业银行内部法律人才队伍	38
六、建立和完善各种技术支持系统	38
结 语	39
参考文献	40
致 谢	43

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1 Overview of Private Banking Business.....	2
Subchapter 1 The Definition, Characteristics and Legal Relationship of Private Banking Business.....	2
Section 1 The Definition of Private Banking Business.....	2
Section 2 The Distinctive Characteristics of Private Banking Business	3
Section 3 The Legal Relationship of Private Banking Business.....	4
Subchapter 2 The Development of Private Banking Business at Home and Abroad.....	6
Section 1 The Development of Private Banking Business in Developed Countries.....	6
Section 2 The Development of Private Banking Business in China.....	8
Chapter 2 The Main Legal Risks of Private Banking Business and the Causes in China.....	10
Subchapter 1 Recognizing the Legal Risk of Private Banking Business	10
Subchapter 2 The Main Legal Risks of Private Banking Business in China.....	11
Section 1 Regulatory Risks.....	11
Section 2 Compliance Risk in the Separate Operation Mode.....	12
Section 3 Lack of Risk Disclosure.....	12
Section 4 The Legal Risk of Money Laundering Crime.....	13
Section 5 The Legal Risk of Information Leak of Customers.....	14

Subchapter 3	The Cause Analysis of the Main Legal Risks of Private Banking Business in China.....	15
Section 1	External Institutional Environment Constraints.....	15
Section 2	Internal Control Mechanism of Legal Risks of Commercial Banks is Unreasonable.....	16
Section 3	The Own Characteristics of Private Banking Business.....	16
Chapter 3	Introduction of the Legal System of Private Banking Business in Developed Countries and Use It for Reference.....	18
Subchapter 1	Introduction of The Legal System of Private Banking Business in Developed Countries.....	18
Section 1	The Legal System of Private Banking Business in Switzerland	18
Section 2	The Legal System of Private Banking Business in U.S.	21
Section 3	The Legal System of Private Banking Business in Singapore	25
Subchapter 2	Use the Legal System of Private Banking Business in Developed Countries for Reference.....	26
Chapter 4	Suggestions About How to Prevent the Main Legal Risks of Private Banking Business in China.....	28
Subchapter 1	Improve the Institutional Environment for the Development of Private Banking Business in China.....	28
Section 1	Guided by the Principles of Appropriate Supervision	28
Section 2	Improve the Design of Related System for Private Banking Business.....	29

Subchapter 2	Strengthen the Construction of Internal Control	
	Mechanisms of Legal Risks of Private Banking Business	
	in China.....	34
Section 1	Operation in Accordance with the Law.....	34
Section 2	Fully Understand the Customers.....	35
Section 3	Establish a Comprehensive Risk Management System of Private Banking Business.....	36
Section 4	To Improve the Professional Ethics of Client Managers.....	37
Section 5	Enrich the Legal Professionals in Commercial Banks.....	38
Section 6	Establish and Improve the Technical Support System.....	38
Conclusion.....		39
Bibliography.....		40
Thanks.....		43

导 言

私人银行业务是指以财富管理为核心，面向高净资产客户的顶级专业化的一揽子金融服务，其已成为当今国际知名商业银行的战略核心业务。英国《银行家》杂志对私人银行业务的评价是：私人银行与投资银行是金融业皇冠上两颗最耀眼的明珠，是世界银行业竞争的最高峰。第二届中国私人银行与财富管理高峰论坛中提到：“中国的银行业如果不发展私人银行，抢占这个金融业竞争的制高点，中国的银行业就不能参与全球竞争，就不是一个真正的国际一流金融企业。”^①

私人银行业务是高风险行业，在世界各国银行纷纷开拓私人银行业务市场、加快金融产品创新、改进金融服务手段的今天，积极防范私人银行业务中蕴含的法律风险不容忽视。西方发达国家经过长期发展，已经形成了比较完善系统的金融法律体系。而在我国，立法方面，目前对私人银行业务尚没有明确专门的监管规范，与私人银行业务发展息息相关的一些重大法律问题，如客户信息保密、个人征信体系等方面的法律法规都还很不健全。制度方面，目前我国仍实行较为严格的分业经营体制，这使得私人银行的一些产品或服务可能处于合规性的灰色地带。此外，我国商业银行内部法律风险防控机制的不合理也是引发私人银行法律风险的重要因素。因此，在深入研究我国现行法律、政策环境以及私人银行现状的基础上，分析探讨私人银行业务所面临的法律风险和防范对策，对指导我国商业银行依法合规地开展私人银行业务具有积极的现实意义。

伴随着私人银行业务的快速发展，近年来我国金融界已举办过多次关于私人银行业务发展的高端论坛。^②然而，席间对于此领域存在的法律风险及其防范的研究仍然相对较少，有关私人银行业务的法学专著以及发表在核心法学刊物上高质量的文章亦是寥寥无几。这一领域尚有待于学者们进一步的悉心钻研。

① “第二届中国私人银行与财富管理”实录。

<http://finance.sina.com.cn/hy/20071205/14174254360.shtml>, 2007-12-05.

② 中国私人银行业 2007 高峰论坛于 7 月 24 日北京举行；第二届中国私人银行与财富管理论坛于 2007 年 12 月 5 日在北京召开；由中国市场经济研究会与《紫 Taste & Enjoy》杂志社主办的中国私人银行业圆桌论坛于 2008 年 3 月 19 日在北京举行。

第一章 私人银行业务概述

第一节 私人银行业务的定义、特点及法律关系

一、私人银行业务的定义

私人银行业务是随着个人财富集中的规模不断扩大而产生和发展的，最早起源于瑞士，其历史可以追溯到 18 世纪中叶，真正意义上的私人银行业务已有二三百年的历史。

理论上人们对私人银行业务的认识并不完全一致，比如，在美国审计总署有关报告中，所谓私人银行业务（Private Banking）就是向拥有高净资产的私人客户（High Net Worth Individuals）个别提供的金融产品和金融服务，包括接受存款、贷款、投资、个人信托、遗嘱处理、资金转移、开立转付账户、在外国银行开立账户以及其他不向一般公众普遍提供的金融服务。^①

一家由日本、捷克斯洛伐克合办的民间专业网站指出，真正的私人银行业务不仅是向富裕客户提供的一种资产组合管理服务，还包括防范经济、政治风险的资产保护。^②

而在 2005 年 5 月 25 日中国银行业监督管理委员会发布的《商业银行个人理财业务管理暂行办法(征求意见稿)》第九条中对于私人银行业务的描述为：

“私人银行服务，是指商业银行与特定客户在充分沟通协商的基础上，签订有关投资和资产管理合同，客户全权委托商业银行按照合同约定的投资计划、投资范围和投资方式，代理客户进行有关投资和资产管理操作的综合委托投资服务。”在这里，私人银行业务就被视为个人理财业务中的一种综合委托投资服务。

此外，也有人使用“私人银行”这一说法指代其所提供的服务，比如在 Wikipedia 百科全书中，私人银行一方面是指向高端客户提供支票、储蓄、贷款等业务的机构，另一方面是指其所提供的这些服务。

这些观点在对私人银行业务本质属性的概括上并没有太大区别，歧义多在

① Money Laundering: Regulatory Oversight of Offshore Private Banking Activities, Letter Report, 06/29/98, GAO/GGD-98-154.

② Swiss Private Banking-FAQ. <http://www.cs-trans.biz/index-eng.htm>

于对业务范围的描述。结合国际银行业开展私人银行业务的实践，一般来说，私人银行服务涵盖资产管理、投资、信托、税务、保险、遗产安排、房地产、收藏、子女教育等广泛领域，是由专职财富管理顾问为高端客户制定一整套解决金融问题的方案，以满足客户复杂多样的需求。

据此，可以认为，所谓私人银行业务，是指商业银行面向高净资产客户提供的，以财富管理为核心的专业化的一揽子高层次金融服务。^①

二、私人银行业务的显著特点

相比于一般的个人理财业务，私人银行业务有以下几个显著特点：

1、以高净资产客户为服务对象

私人银行业务的门槛是很高的，其服务对象不是一般大众客户，而是具有高价值回报的社会富裕人士，或称为高净资产客户。实践中，私人银行业务的开户金额因不同国家及不同银行的各自标准而有所区别。^②一般来说，当前国际上大多数商业银行的私人银行业务其开户门槛都在 100 万美元以上。然而，商业银行对个人理财客户一般只有几万元、几十万元的门槛限定。^③

2、提供由自然人向法人，由“生前”向“身后”的综合化一揽子服务

在服务范围上，一般性的个人理财服务只针对自然人范畴，而私人银行客户大部分拥有自己的企业，要求私人银行除了提供个人的财务规划，还要协助客户的企业寻找投融资渠道，甚至是企业托管、并购、改制、出售以及境内外上市等财务方案。除了对客户生前财富进行细致周到的服务，私人银行业务往往还要延伸到客户生命周期之外进行遗产管理，成为资产管理受托人。相比而言，一般的个人理财服务则要简单得多。

此外，私人银行业务涉足的资产全球化程度也是银行个人理财业务无法达到的。全球化配置资产是私人银行服务的重要内容之一，其目的是为规避国内

① 连建辉, 孙焕民. 走近私人银行[M]. 北京: 社会科学文献出版社, 2006. 2.

② 比如瑞士友邦银行、瑞士银行集团、汇丰银行及花旗银行对开户资金的最低要求为 100 万美元; 世界知名私人银行摩根大通、高盛、美林等的开户最低要求为 500 万美元; 在摩根士丹利私人银行部, 客户最低净资产限额是 2500 万美元, 还必须拥有 1000 万美元的流动资产, 开户的最低限额为 500 万美元。

③ 为保证投资者的抗风险能力,《商业银行个人理财业务风险管理指引》规定商业银行应综合分析所销售的投资产品可能对客户产生的影响, 确定不同投资产品或理财计划的销售起点。保证收益理财计划的起点金额, 人民币应在 5 万元以上, 外币应在 5 千美元(或等值外币)以上; 其他理财计划和投资产品的销售起点金额应不低于保证收益理财计划的起点金额。

单一市场的风险。

3、个性化服务程度更高

私人银行业务的个性化特征非常突出,会针对每位客户的情况对其进行深入分析,单独为其设计服务方案,而非单纯推荐某些或某几类产品的组合,即产品是解决方案的组成部分,而不是方案的目的。相比而言,普通的个人理财服务则是通过对客户顾问化的销售,把产品卖给客户以赚取产品利润。

4、业务保密性更强

私人银行业务面对的客户大多坐拥巨额财富,协助管理如此庞大的财富自然要求保证其私密性。在国外,私人银行家和私人律师一起,常常是富豪不离左右的“心腹倚重”。此外,私人银行业务的服务空间也是格外注意隐秘性,更多的是上门服务。

5、对从业人员的素质要求更高

私人银行家必须是精通银行、财务、税收、不动产策划、法律以及会计等领域的复合型专家人才,并拥有丰富的从业经验,一般银行从业人员无法胜任。比如英国巴克莱银行要求私人银行家就是“具有 15 年以上的资历,亲身体验过经济景气循环的人”。^①此外,私人银行从业人员需要具备良好的人品、职业操守以及长期维系客户关系的能力。

6、业务利润更丰厚

私人银行业务是西方商业银行的“黄金业务”,是利润的主要来源和竞争热点,且盈利受市场波动的影响不大。在位居英国《银行家》杂志“全球 1000 家大银行”排行榜前 100 名银行的收入构成中,私人银行业务收入近年来的占比一般为 6%—15%,并且呈逐年上升态势。

三、私人银行业务的法律关系

（一）私人银行业务法律关系的分类

商业银行与客户是两个平等的民事主体。我国法律并没有明确规定银行与客户关系的性质,但是,从法理上可以看出这种关系的本质是合同关系。不论

^① 延红梅. 积极开展商业银行私人银行业务——访中信银行行长陈小宪[J]. 中国金融, 2008, (2): 20.

是从存、贷款业务、结算业务或是中间业务来看，都可以得出这一结论。^①尽管私人银行业务的内容名目繁多，但从法律关系的本质来看，主要有以下几种类型：

1、咨询顾问合同关系。银行向客户提供房地产、企业财务、家族传承、移民、教育、艺术品投资及其他个人事务方面的咨询服务，提供有关信息，为客户设计相关方案，除适当收取一定的手续费外，银行与客户之间并不存在具体的资金来往关系，银行也不为客户决定具体的投资方向或代理具体的法律行为。

2、委托合同关系。经客户与银行协商达成一致后，由客户将资金委托给银行进行资产管理，有关投资风险和收益均由客户承担，银行适当收取手续费，这些实际上就是建立在委托——代理关系基础上的银行业务。

3、债权债务合同关系。私人银行业务中也包括了一般的零售银行业务，比如在存款业务中客户与银行就是债权人与债务人的关系。

（二）私人银行业务法律关系的内容

商业银行与客户之间存在国家认可的具有法律约束力的权利义务关系。私人银行业务中银行与客户双方同样互有权利和义务。其中，银行拥有收取相应费用的权利，负担的义务则包括：遵守法律及银行内部有关规定；保障客户的合法利益得到实现；为客户保密；风险充分提示；侵权损害赔偿等。客户的权利包括委托或结束委托事宜及依约取得的其他权利。而客户的义务包括委托事项应合法合规；接受银行审查、监督；诚信；谨慎等。

（三）私人银行业务法律关系的特殊性

首先，私人银行业务中客户经理与高净值客户之间的法律关系具有长期性，甚至会私人银行家与某个家族横跨几代人之间的合同关系。这种法律关系不是静态的、固定的，其内容会随着业务活动的复杂多变而变化，需要不断进行调整，从而导致法律关系的具体内容显示出动态演变的特征，高度不确定和高度繁琐。

其次，在私人银行业务的法律关系中，非正式规则（相对于法律、规章等正式规则而言）起着至关重要的作用。^②私人银行家与客户的紧密关系、高度信

^① 李有星. 银行风险防治的法律研究[M]. 杭州: 浙江大学出版社, 2002. 56-57.

^② 连建辉, 孙焕民. 走近私人银行[M]. 北京: 社会科学文献出版社, 2006. 207-208.

任以及私人银行业务较高的私密性等特点使得完善的正式规则发挥的效果有限，而正是非正式规则的存在和重要作用的发挥才赋予了私人银行业务特殊的金融服务内涵。

第二节 国内外私人银行业务发展概况

一、发达国家私人银行业务发展概况

目前，世界私人银行巨头仍主要集中在欧洲和美国。《欧洲货币》每年会对全球的私人银行和财富管理机构按照管理资产金额、利润、顾客对理财经理的比率、服务等项目进行排名，2006 与 2007 年度结果如下表所述。^①

表 1：2006-2007 年世界私人银行和财富管理机构排名

2007 年度	2006 年度	机 构 名 称
1	1	瑞银集团 (欧洲)
2	2	花旗私人银行 (北美)
3	3	汇丰私人银行 (亚洲)
4	4	瑞士信贷私人银行 (欧洲)
5	6	美林私人银行 (北美)
6	12	德意志银行 (欧洲)
7	5	摩根大通银行 (北美)
8	13	法国巴黎银行 (欧洲)
9	14	法国兴业银行 (欧洲)
10	7	荷兰银行私人银行部 (欧洲)

资料来源：资本网。 <http://www.cncapital.net/index1.asp?file=news.asp&id=17151>, 2007-8-14.

瑞士私人银行是传统私人银行业务模式的代表，是金融创新的摇篮。在地理位置、文化与传统、税制、法律制度、政治的中立性、经济及币值的稳定、政局及社会安定、银行体系的稳健性以及金融人才等多重因素影响下，瑞士成为了世界私人银行之都，全球知名的金融机构都将其私人银行总部设在这里。^②在瑞士，仅瑞银集团和瑞士信贷银行两家私人银行管理的资产额就占世界市场份额的 30

① 雷蕾. 浅析国外私人银行的发展状况及对我国的影响[J]. 石家庄经济学院学报, 2008, (2): 57.

② 据统计，瑞士现拥有约 450 余家私人银行、保险公司及其他金融机构，管理着接近 3 万亿瑞士法郎（约 2.4 万亿美元）的资产。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库